

УДК 346.22

ГОСУДАРСТВО КАК СУБЪЕКТ КОНЦЕССИОННОГО СОГЛАШЕНИЯ И ЕГО ПРАВОВОЙ СТАТУС

О. В. Становая

преподаватель кафедры правовых дисциплин,
Могилевский институт МВД (Беларусь)

e-mail: my_jobbox@tut.by

***Аннотация.** В статье рассмотрены вопросы, касающиеся определения правового статуса государства как контрагента при заключении концессионного соглашения, а также взаимосвязь и влияние данной категории на правовую природу концессионного соглашения в целом.*

***Ключевые слова:** государственно-частное партнерство, концедент, концессионер, концессионное соглашение, публично-правовое образование.*

***Annotation.** The article deals with issues related to determining the legal status of the state as a counterparty when concluding a concession agreement, as well as the interrelation and influence of this category on the legal nature of the concession agreement as a whole.*

***Keywords:** public-private partnership, concession grantor, concessionaire, concession agreement, public-legal formation.*

Исследование статуса сторон концессионного соглашения является необходимым элементом анализа соглашения для определения его правовой природы. Так, например, О. Н. Савинова в качестве причины для анализа называет существование позиции, согласно которой условие о сторонах концессионного соглашения относится к существенным [1, с. 107–108]. В своей работе С. В. Шорохов, приходит к выводу о том, что стороны соглашения должны обладать специальной «концессионной» правосубъектностью [2, с. 16–17]. В. М. Савельева, считает, что при заключении концессионного соглашения, публичная сторона (государство в лице концессионных органов) по всем параметрам уравнивается с частным субъектом хозяйствования, т. е. отказывается от всех иммунитетов и привилегий [3, с. 107]. Таким образом, вопрос о субъектах концессионного соглашения, их статусе, является одним из ключевых в определении природы концессионного соглашения, а основное ядро спора — являются ли стороны равноправными контрагентами, как в гражданско-правовом договоре, или же это отношения неравноправных субъектов и подчиненных ему в рамках закона частного лица.

Согласно белорусскому законодательству сторонами концессионного соглашения выступают:

концедент — Республика Беларусь или ее административно-территориальная единица, от имени которых выступают концессионные органы

в соответствии с настоящим Законом, заключившие концессионный договор с концессионером;

концессионеры — инвесторы, за исключением государственных юридических лиц, заключившие концессионный договор с Республикой Беларусь или ее административно-территориальной единицей (ст. 1 Закона Республики Беларусь от 12 июля 2013 года № 63-З «О концессиях» (далее — Закон о концессиях) [4].

Вступление государства в концессионные отношения, говорит о его особой роли как контрагента в данном соглашении, на основании чего, некоторые авторы, а именно С. В. Шорохов, говорит о концессионном соглашении, как о форме публичного управления имуществом [2]. Аналогичной точки зрения, к примеру, придерживается Ж. Ведель, Д. Н. Бахрах, М. И. Кулагин. С. Н. Широков делает вывод о том, что концессионное соглашение выступает как многоаспектное явление, представляющее собой форму государственно-частного партнерства, основанную на особом способе управления имуществом публичного образования в интересах потребителей товаров (работ, услуг), производимых (выполняемых, оказываемых) с использованием такого имущества, а также смешанного гражданско-правового договора [5, с. 8]. Также, представителями гетерогенности концессионного договора, т. е. сочетающим в себе как частно-правовые, так и публично-правовые признаки, являются Л. С. Таль, С. А. Сосна, К. И. Налетов. К гражданско-правовым договорам концессионные соглашения относят Н. Г. Доронина, И. С. Вахтинская, Л. А. Лунц.

Что касается белорусского законодательства, необходимо рассмотреть положения Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее — ГК) [6]. Отношения государства с субъектами частного предпринимательства урегулированы главой 5 ГК. Статьей 124 ГК устанавливается статус публичного образования как субъекта гражданского права. К субъектам гражданского права (Республике Беларусь, административно-территориальным единицам), применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, если иное не вытекает из законодательства или особенностей данных субъектов (п. 2 ст. 124 ГК).

Таким образом, государство заключая концессионное соглашение, будет приравнено к юридическому лицу по всем параметрам, т. е. лишается соответствующего иммунитета (что подтверждается ст. 36 Закона о концессиях); при возникновении спорных вопросов решает их в суде в качестве истца (ст. 35 Закона о концессиях), причем законодатель предоставил право выбора суда, если спор не удалось решить в досудебном порядке, либо он не относится к исключительной компетенции судов Республики Беларусь. Нарушение прав или неисполнение обязанностей влечет за собой применение мер имущественной от-

ветственности, т. к. в гражданских правоотношениях публичные образования лишены судебного иммунитета [3, с. 107]. Данные положения также закреплены ст. 37 Закона о концессиях. Таким образом, государство заключая концессионное соглашение, должно соблюдать установленные им же правила, обусловленные гражданско-правовой природой данных отношений. Также, государство будет ограничено в использовании своих властных полномочий при произвольном изменении норм концессионного законодательства.

Отказ государства от своих властных полномочий влечет за собой вывод о применении к регулированию концессионных отношений ключевых принципов гражданско-правового договора как такового. Данные самоограничения государства в права, говорит о его реальной заинтересованности в реализации концессионных механизмов, и, следовательно, в увеличении потока инвестиций.

В данном случае стоит согласиться с мнением А. И. Попова: «Отказ государства от властных полномочий в отношении концессионеров и подчинение общим принципам гражданского права означает, что государство занимает активное место в концессионных отношениях» [7, с. 78–79].

В пользу того, что концессионное соглашение является гражданско-правовым договором, говорит и то, что концедент не обладает односторонними правами в отношении концессионера, т. е. у концедента нет возможности навязать концессионеру свою волю [8, с. 89].

Концедент обладает правом контролировать исполнение концессионером своих обязательств по концессионному соглашению, при этом ч. 2 ст. 4 Закона о концессиях закреплено право на невмешательство в деятельность концессионеров, однако, данный контроль вытекает из соглашения сторон, что не является исключением, так как, контрольные права одной стороны договора по отношению к другой есть во многих гражданско-правовых договорах, и это не является основанием для признания их публично-правовыми.

Одним из публично-правовых признаков концессионного соглашения многие исследователи считают наличие публичного интереса у концедента.

Публичным интересом является признанный и обеспеченный государством и правом интерес всей социальной общности, удовлетворение которого является основным условием и важнейшей гарантией ее существования и развития [9, с. 53–54]. Когда речь идет о концессионном соглашении, то стоит говорить о том, что государство действует в интересах общества, национальной безопасности, прав и законных интересов других, а направление и координация частной экономической деятельности обеспечиваются государством в социальных целях, однако, данные цели не отменяют гражданско-правовых основ соглашения, а, наоборот, указывают на то, что государство, заключая концесси-

онное соглашение, выполняет свои задачи, основываясь на Конституции Республики Беларусь и действующем законодательстве. Однако, мнение о том, что концедент всегда преследует публичный интерес, а концессионер — частный, является неоправданным. В концессионном соглашении можно увидеть и частноправовой интерес концедента.

На основании вышеизложенного можно сказать, что регулирование концессионных отношений, базируются на основных гражданско-правовых принципах: принцип равенства участников гражданских правоотношений; принцип социальной направленности регулирования экономической деятельности; принцип приоритета общественных интересов; принцип свободы договора; принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела; принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты (ст. 2 ГК).

Итак, участие в концессионном соглашении публично-правового образования не влечет признания его административным актом, так как государство как контрагент, вступая в концессионные отношения, отказывается от своих властных полномочий, позиционируя равноправие сторон, а, следовательно, таким образом, концессионное соглашение — соглашение между равноправными и независимыми субъектами.

Гражданско-правовые принципы, положенные в основу концессионных соглашений, являются привлекательными как для потенциальных концессионеров вследствие повышенной правовой стабильности, так и для концедента, давая ему возможность эффективнее распоряжаться своей собственностью.

Список основных источников

1. Савинова, О. Н. Договорное регулирование концессионных отношений по законодательству Российской Федерации : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / О. Н. Савинова. – Казань, 2006. – 201 л. [Вернуться к статье](#)
2. Шорохов, С. В. Концессионное соглашение как форма публичного управления: сравнительно-правовое исследование : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.14 / С. В. Шорохов ; Рос. ун-т дружбы народов. – М., 2009. – 22 с. [Вернуться к статье](#)
3. Савельева, В. М. Концессионное соглашение как институт гражданского права : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / В. М. Савельева. – М., 2011. – 194 л. [Вернуться к статье](#)
4. О концессиях [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 12 июля 2013 г., № 63-З // ЭТАЛОН. Законодательство Респ. Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2018. [Вернуться к статье](#)
5. Широков, С. Н. Правовая сущность концессионного соглашения : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / С. Н. Широков ; Ин-т гос-ва и права РАН. – Челябинск, 2012. – 35 с. [Вернуться к статье](#)

6. Гражданский кодекс Республики Беларусь [Электронный ресурс] : 7 дек. 1998 г., № 218-З : принят Палатой представителей 28 дек. 1998 г. : одобр. Советом Респ. 19 нояб. 1998 г. : в ред. Закона Респ. Беларусь от 9 янв. 2017 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2018. [Вернуться к статье](#)

7. Попов, А. И. Концессионные соглашения (гражданско-правовой аспект) : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / А. И. Попов. – Рязань, 2007. – 175 л. [Вернуться к статье](#)

8. Самойлова, В. В. Некоторые аспекты и специфика объекта концессионных соглашений / В. В. Самойлова, Е. И. Сычева // Теория и практика общественного развития. – 2016. – № 2. – С. 88–91. [Вернуться к статье](#)

9. Тихомиров, Ю. А. Публичное право : учебник для юрид. фак. и ВУЗов / Ю. А. Тихомиров. – М. : БЕК, 1995. – 496 с. [Вернуться к статье](#)